JESUS, MARIA, JOSEPH.

INFORME JURIDICO, QUE PROPONE EL DOCTOR EN SAGRADA Theologia Juan Bautiſta Paſqual, Cura de la Igleſia de la Varonia de Cheſtalcampo.

SOBRE

LA JUSTIFICACION DE LA DEMANDA DE alimentos que tiene hecha en Pedimento de 11. de Octubre de eſte año 1724. que contradize el Doctor Bartholome Malbech.

HECHO.

1 L dicho Doct. Bartholome Malbech, Cura que fue de la dicha Parroqual de Cheſtalcampo, reſignò ſu Curato en mano de ſu Santidad en favor del citado Juan Bautiſta Paſqual en el año 1714. aviendole ſeñalado por ſu congrua, y alimientos à dicho Doctor Paſqual cien ducados de oro de camara, baxo la clauſula ſiguiente: *Et dummodo ex fructibus, redditibus, proventibus primo dictæ Eccleſiæ illius Rectori pro tempore exiſtenti centum ducati auri de camera liberis etiam deductis omnibus oneribus annuátim remaneant integre per ſolvendi Appoſtolica autoritate loco alimentorum earundem tenore præſentium reſervamus, conſtituimus, & aſignamus.*

2 Deſpues de eſtar en la poſſeſsion de ſu Curato el dicho Doct. Paſqual, ſobre la penſion que el Doctor Bartholome Malbech pretende le deve àquel pagar de quatrocientas libras en cada un año, ſe moviò pleyto ante el Comiſſario Apoſtolico de dicha gracia en el año 1723. que paſsò por recurſo à la Real Audiencia, la qual mandò ſe

pusiessen en sequestro los frutos dezimales y premissiales, à instancia del citado Doctor Malbech en el dia 31. de Junio tambien de este presente año.

3 En cuya consequencia puso demanda el dicho Doctor Pasqual, en el citado su pedimento de 11. de Octubre, en la qual, y valiendose de la referida clausula, en que se le señala su congrua: concluyò pidiendo se le mandasse à Bautista Ferrando, recaudador, y depositario de los dichos frutos, le pagasse setenta y dos libras diez y ocho sueldos y quatro, que importa la tercia que estava vencida de dichos alimentos, (por quanto los cien ducados de oro de camara valen de esta moneda ducientas diez y ocho libras quinze sueldos,) y que assi como se fueran las demàs tercias venciendo, las fuera pagando al dicho Doctor Pasqual, para lo qual se le diesse facultad al referido depositario de poder vender frutos en la concurrente cantidad que importare cada tercia.

FUNDAMENTOS EN QUE SE JUSTIFICA LA demanda del Doctor Pasqual, y satisfaccion à los tres argumentos que contra ella ha deducido el citado Doctor Bartholome Malbech.

4 LA justificacion de esta instancia (cuyo hecho cierto queda propuesto) se funda en el tenor de la clausula que queda referida, en què se le señala al dicho Doctor Pasqual la congrua, y alimentos de los cien ducados de oro de camara, que estos no se le pueden disputar por estarsele señalados en dicha Bula, y deversele por congrua. *Cap. Extirpande, & cap. de Monachis de Præbend. cap.* 1. *eod. tit. in* 6. cuyos alimentos deve sacarles el dicho Doctor Pasqual ante todas cosas, por serle destinados por drecho Divino, y para su manutencion. *Cap. Cum contingat, cap. Cum in tua, cap. Parrochianus de decimis, cap. Revertimin.* 16. *quæst.* 1. Agustin Barbos. *de Offic. & potest. Parroche part.* 3. *cap.* 29. *num.* 20. *in medio*, ibi: *Certum est enim Rectori Curato debere congruam, quæ ex decimis est ante omnia detrahenda, quia istæ sunt specialiter Jure Divino, & positivo Sacrorum Canonum destinate ad usum Rectoris sustinentis Curam Animarum.* Card. de Luc. *de Benefic. disc.* 90. *num.* 36. Rot. *decis.* 16. *num.* 1. *part.* 1. *divers.* Rebuf. *de Decim. quæst.* 7. *num.* 4. Verall. *decis.* 356. *num.* 2. & 3. *part.* 3. y lo mismo està dispuesto por el Concilio de Trento en la *sess.* 24. *de reformat. cap.* 13.

PRIMERA EXCEPCION.

5 VIendo, pues, el Doct. Malbech, que lo antedicho es conclusion invariable, yà por estar prevenida la dicha congrua en dicha Bula, yà por ser proposicion de drecho, que asientan los Autores por indisputable, recurre en la contradicion que haze à dicha

instancia, à dezir; que de esta congrua que està señalada, se le deven descontar al Doctor Pasqual los Aniversarios, Missas cantadas, Entierros, Desposorios, y otros frutos, y proventos de esta clase, que dize aver percibido, y que importando estos hasta el dia de la dicha demanda, ciento quarenta y quatro libras catorze sueldos, no cabia se diesse el libramento de las setenta y dos diez y ocho y quatro, que pedia dicho Doctor Pasqual, queriendo inferir de esto (sobre no constar de dicha narrativa) que en cada un año se le deverian disfalcar del *centum pro Rectore*, dichas Missas, Aniversarios, oblaciones, y demàs frutos de esta especie; pudiendose esto fundar en las palabras de la Bula en que hablando assi à la pension del dicho Doctor Malbech de los ciento ochenta y un ducado y medio, y quatro Julios de oro, dize assi, ibi: *Super primo dictæ Ecclesiæ fructibus, redditibus, proventibus certis, & incertis ad sexcentos & tres ducatos auri annuatim ascendentibus, &c.* y que assi baxo el nombre de frutos, reditos, y proventos, se entenderian comprehendidos los dichos emolumentos, aunque inciertos, segun lo que refiere Gonçales, *ad regul. 8. Cancel. §. 7. in proemio num.* 203.

6 Pero à mas de que esta doctrina no la puede ajustar la contraria al assumpto que se disputa, por quanto lo que escrive dicho Gonçales, es por razon de dudar, y no por decision, y habla en terminos de aumentar el valor de la Prebenda, cuyo caso es distincto al de que se trata; la contraria opinion (que tampoco impugna dicho Gonçales) es la comun, y uniformemente recibida en drecho, por ser cierto, que dicha congrua deve percibirse solamente de los frutos, y proventos que su practicado, ò facil arrendamiento les constituye en el concepto de ciertos, como son las dezimas, y otros de esta especie, pero no de los inciertos, que son los que la contraria asigna en dicho su pedimento; que ni consta se ayan en jamas arrendado, ni es facil encontrar Arrendador, que dè por ellos cantidad cierta en cada un año, y assi con puntualidad lo contestan la Rota apud Bic. *decis.* 255. *num.* 12. *&* 13. *decis.* 120. *num.* 19. *part.* 16. *decis.* 41. *num.* 14. *&* 15. *part.* 17. *& decis.* 375. *num.* 20. *part.* 19. *recent.* Rof. *de Execut. part.* 1. *cap.* 7. *num.* 386. *cum sequentib.* Card. de Luc. *de Beneffic. disc.* 90. *num.* 70. *& de Jur. Patronat. disc.* 10. *num.* 16. Lagunes *de Fructib. part.* 1. *cap.* 33. *num.* 29. *cum sequentib. & num.* 44. Y esto procede aunque la reserva de la pension diga, que la congrua se señala sobre ciertos, è inciertos, mayormente quando (como en la contingencia) en la dicha clausula: *Dummodo*, no se haze mencion de los dichos frutos inciertos, si solo de los frutos, reditos, y proventos.

7 Es terminante, y comprehensiva de todo la Rota Rom. apud Bic. 255. *num.* 12. *in medio*, ibi: *Deficit autem pensionarius in justificatione clausulæ dummodo, quia de tractis ex notula fructum per ipsum producta corporibus infra exprimendis ac oneribus Ecclesiæ non remanet pro Rectore congrua escutorum centum, quæ constitui debet infructibus certis, quamvis Papa pentionem reservaverit, tam super certis quam super incertis, nam in clausula dummodo nulla fit mentio de incertis, sed solum de fructibus, redditibus, & proventibus, quorum appellatione ubi agitur de statuhenda congrua non veniunt fructus incerti,*

ut

ut sunt funeralia, oblationes, nuptiales, eleemosynæ, & similia.

8 Lo mismo escriviò Don Thomàs de Rosa *de Execut. lit. Appost. dict. part. 1. cap. 7. desde el num. 379. hasta 389.* y especialmente en el *num. 386.* en que siguiendo la antecedente decision de Bichio cita otra de la Rota, y dize: *Neque in valore Beneficii computantur incerta, ut sunt funeralia, oblationes, benedictiones nuptiales, eleemosynæ, & similia, quæ omnimodo incerta sunt, pro ut dixit Rotta decis. 120. num. 19. part. 16. & quamvis pensio reservetur, tam super certis, quam super incertis, neque talia computantur, nam intelligitur de incertis fructibus, qui ad certitudinem reduci possunt, & locari, ut sunt decimæ, &c. Ut diximus sub num. 203. quibus adde Rottam in dict. decis. 120. num. 20. & 21. part. 16. & decis. 255. num. 16. & 17. apud Bichii, &c. Quod pro constituenda congrua non veniunt fructus incerti, prout sunt oblationes, &c. Nam incerti etiam percipiuntur ratione laboris, adde dict. decis. 255. num. 14. & 15. nisi tamen essent solita locari pro certa summa, ut dicitur in allegatis decisionibus, & in decis. 41. num. 14. & 15. part. 17.*

9 Y lo avia firmado yà antes el mesmo Autor en el citado *cap. 7. al num. 203.* ibi: *Notandum vero est, quod in valore, seu summa quæ remanere debet pœnes titularem, nempe, centum pro sua congrua, non computantur fructus omninò incerti, nullam habentes certitudinem, neque ratione summæ, neque ratione cotæ, seu quantitatis, ut sunt funeralia, & omnia ea, quæ ex stola percipiuntur; quia hæc sunt omnino incerta, & venter non potest dependere à futuro eventu; qui vero non sunt omnino certi, sed tantùm ratione quantitatis, ut sunt decimæ, bene computantur: optimè Rotta dict. Hipporegien. pensionis coram Meltio n. 26. & 27. & in dict. Romana pensionis à num. 13. cum sequentib. Quod procedit etiam si pensio esset reservata super incertis, ut ibidem, nam cum in clausula dummodo non sit facta mentio de incertis; sed solum de fructibus, & redditibus, ubi agitur de statuenda congrua, non veniunt fructus incerti, ut sunt funeralia, oblationes, & similia, quæ sunt omninò incerta, nisi talis redditus soleant locari quod annis pro certa pecunia, & cum ponitur pensio, etiam super incertis intelligitur de incertis, quæ habent quandam certitudinem, ut sunt decimæ, & alia quæ solùm sunt incerta ratione summæ.*

10 Lo propio escriviò el Señor Salgado *de Regia Protectione part. 4. cap. 8. num. 79.* ibi: *Et ex eadem idemptitate locum habet in mortualiis, seu funeraliis, oblationibus, & aliis emolumentis, quia non veniunt appellatione fructuum, reddituum, proventuum beneficii latè alias rationes ad ducens provat. Monet. de dist. quot. 2. part. quæst. 14. num. 22. Zerol. in Prax. Episc. 2. part. verbo distribut. ad fin. Cened. in Canon. quæst. quæst. 5. num. 5.*

11 Siendo esto tan cierto, que procediera con la mesma igualdad, aun en terminos mas fuertes, quales serian si en la dicha clausula: *Dummodo*, en que se reservàra la congrua sobre los frutos, reditos, y proventos, mandasse su Santidad expressamente, que se computassen los inciertos, pues aun en este caso, no se comprehenderian las dichas obvenciones, y en esta conformidad lo resolviò la Rota en dicha *decis. 255.* apud Bichii *num. 19.* ibi: *Et infortioribus terminis, quod dicti fructus incerti, non sint computandi in congruam quamvis in*

eam

eam fructus, etiam incertos Papa computari mandasset; quia intelligendum hoc esset de incertis, quæ habent quandam certitudinem, ut sunt decimæ frumenti, & vini, aliique fructus incerti solum ratione summe, sed non de fructibus omninò incertis, ut sunt funeralia, & eleemosynæ supra memoratæ dixit Rotta decis. 230. sub num. 3. & 4.

12 Lo mesmo, y aun en terminos mas generales resolviò Juan Francisco Leonis *in Thesauro fori Ecclesiast. part. 2. cap. 16. num. 6.* ibi: *Et licet dicta portio legatur imposita etiam super emolumentis, & aliis obventionibus, etiam incertis, communiter percipi solitis, in illis tamèn centum non sunt computandi eleemosynæ, altaris, funeralium, & aliæ similes, sed illa incerta, quæ habent quandam certitudinem, ut sunt decimæ frumenti, vini, aliisque fructus emolumenta, & obventiones, quæ pœnes titularium sunt incerta, quantum ex illis percipere possit; non autem super illis incertis, quæ Vicarius postea, ex suo labore, & officio percipit, quia illa non includuntur in portione centum, vel quinquaginta ad minùs, quæ assignantur ex fructibus beneficii, quia jus de his non considerat, nec in congrua portione solent computari, ut per Rebuf. in tract. congr. post num. 83. 85. & 86.*

13 Y todo esto se funda con la razon de que dichas obvenciones, y emolumentos les lucra el titular en remuneracion de sus trabajos, y en premio de ellos les haze propios Rof. *dict. cap. 7. num.* 384. & 388. Rebuf. *de congr. port. num.* 86. & 87. Burat. *decis.* 418. *num.* 5. Addentes ad Gregor. XV. *decis.* 419. *num.* 8. Rota *decis.* 5. *num.* 3. & 4. *part.* 2. *diversor. decis.* 420. *num.* 2. & 449. *num.* 6. *part.* 2. Campanil. *part.* 2. *quæst.* 14. *num.* 22. Monet. *de distrib. part.* 1. *quæst.* 4. *num.* 7. *vers. Neque funeral.* & *lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 44. Bich. *dict. decis.* 255. *num.* 15. ibi: *Quia nempe dictos fructus Rector percipit in remunerationem sui laboris.*

14 Concuerda el moderno Benedicto Chiavetta *Institut. Canonic. lib. 2. cap. 8. de reb. Ecclesiast. temporalib.* §. *9. de pensione, & pensionario num.* 93. ibi: *Proventus autèm incerti, & qnotidianæ distribntiones non censentur comprehendi sub nomine fructuum beneficii, quia tales proventus sunt merces laboris, non fructus beneficii.*

15 Y con el motivo, de que siendo el titular el que tiene à su cuydado todo lo perteneciente à la Cura de Almas, deve tener la congrua cierta, y no expuesta à la contingencia de lo votivo, ò frutos inciertos, *quia venter non patitur dilationem.* Rot. *decis.* 230. *nu.* 3. & 4. *part. 6. recent.* Campanil. *divers. juris can. rubr. 6. cap. 6. nu.* 119. & 120. Bichio *dict. decis.* 255. *num.* 17. ibi: *Quia venter non debet pendere ab incerto cum non patiatur dilationem*, y con el mesmo fundamento Barbos. *de iur. Eccles. lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 44. & *de Offic. & potest. Parrochi part.* 3. *cap.* 29. *num.* 20. ibi: *Incerta enim non computantur incongrua, Rebuf. in tract. de congrua num. 36. Rot. decis. 5. num. 3. & sequent. part. 2. divers. & decis. 437. num. 2. part. 1. recentissim. alias, part. 3. recent. Etenim venter non debet pendere ab incerto cum non patiatur dilationem.*

16 Confuerçase mas lo hasta aqui alegado, con la reflecction que hazen los Autores, que hablan sobre la dicha congrua; que le ha de quedar al titular, demanera, que asientan por proposicion invariable, lo mismo que dize la Bula, de que el *centum pro Rectore* deve per-

cibirle libre, y sin carga alguna, y exempto de pagar el titular sera, vino, hostias, y demàs que se ofrece annualmente en la Iglesia: de que se infiere por argumento cierto, que la dicha congrua no puede recaer sobre las oblaciones, Aniversarios, y demàs frutos de esta clase, si solamente sobre los ciertos, como son los dezimales, y premisiales; la misma Rota en la citada *decis.* 255. *num.* 24. ibi: *Sed ex his sunt etiam detrahendæ expensæ necessariæ, quia escuta centum, quæ Papa voluit remanere pro Rectore, debent esse libera ab oneribus ordinariis, & necessariis*, y en el numero siguiente explica, quales sean estos cargos.

17 De que parece, que en lo que hasta aqui està fundado, no solo queda satisfecha la primera excepcion, de que se vale dicho Doctor Malbech, si que no puede aver razon de dudar en orden à que el Doctor Pasqual, no solo deve cobrar la congrua, que se le està señalada por su Santidad, si las Missàs, Aniversarios, oblaciones, y demàs frutos de esta clase, sin que estos disfalquen dicha congrua, libres de qualquier cargo de la Retoria, y drecho de colectarles, por deverse sacar qualesquiera expensas de los frutos ciertos.

SEGUNDA EXCEPCION.

18 LA segunda excepcion en que contradize dicha instancia el referido Doctor Bartholome Malbech, consiste en dezir èste, que los cien ducados de oro de camara, señalados por congrua al dicho Doctor Pasqual, no importarian las ducientas diez y ocho libras quinze sueldos de esta moneda, que pide, contando cada ducado de oro à dos libras tres sueldos y nueve dineros de esta moneda; si solo à razon de quinze julios cada ducado, que son una libra diez y siete sueldos y seis; y, à este respeto los cien ducados importan ciento ochenta y siete libras diez sueldos.

19 Este argumento no puede ser favorable à la parte del Doctor Malbech, pero se le darà satisfacion: por quanto los ducados de oro de camara, de que se trata, deven entenderse segun el valor que tienen en el Lugar donde està la Retoria, ò Beneficio, assi lo resolviò la Rota Romana en diferentes decisiones que acota Theodosio Rubeo, en la parte 4. de las clausulas, en la 331. en donde hablando de la que se trata dize assi: *Hæc clausula intelligitur pro ut ducati valent in loco Beneficii*, y es notorio el estilo, y valor que se les dà en la Curia de esta Ciudad, que es el de las referidas dos libras tres sueldos y nueve; y el mismo Doctor Malbech aun para pedir su pension, los cuenta à mayor estimacion, pues siendo assi, que à dicho respeto los ciento ochenta un ducados y medio, y quatro julios de oro, importan trecientas noveinta y siete libras diez sueldos, y siete dineros, no se hallarà peticion que pida dicho Doctor Malbech su pension, que no demande quatrocientas libras; y en estos terminos, ò ha de confessar la contraria, que su pension no es de las trecientas noveinta y siete libras diez sueldos, y siete, ò dezir que los cien ducados de oro de camara, importan las dichas ducientas diez y ocho libras quinze sueldos, pues al precio que les estima

ſubiria ſu penſion trecientas quarenta libras quinze ſueldos y ſeis.

TERCERA EXCEPCION.

20 LA ultima excepcion , à que ſe acoge el dicho Doctor Bartholome Malbech, es dezir : Que al referido Doct. Paſqual no ſe le deveria cantidad alguna por razon de dicha ſu congrua , pues eſtaria ſatisfecho de ella, aun con exceſſo , por quanto auria percibido por entero los frutos de ſu Curato en los años 1721. 1722. 1723. y haſta que ſe avia puesto el embargo , ſin averle pagado al dicho Doctor Malbech ſu pretendida penſion.

21 Pero eſta excepcion es de igual inſubſiſtencia como las demàs, pues ſobre el contenido de ella , y en orden à sì , es falſa la narrativa de la gracia , y exceſiva , ò no la penſion , que pretende cobrar dicho Doctor Malbech , y ſi tiene drecho , ò no para ello , pende pleyto , que empezò èl miſmo , ante dicho Comiſſario , en el referido año 1723. y paſsò por recurſo à eſta Real Audiencia , y mediando èſta litis pendencia , ſemejante excepcion , por neceſsitar de pleno conocimiento , no puede ſer de eſte juizio de alimentos por ſumariſsimo , como aſientan Caſtill. *de Aliment. cap.* 4. *num.* 2. *&* 3. Gracian. *diſcept.* 33. *num.* 22. *et* 23. Fontanell. *de Pact. Nuptial. tom.* 2. *clauſ.* 6. *part.* 4. *ex num.* 46. Surd. *de Aliment. tit.* 5. *privileg.* 2. *num.* 1. con otros muchos que refiere Bas *in Theatr. Juriſ. Prudent. part.* 1. *cap.* 21. *num.* 92. *et* 93.

21 Sinò del otro que pende , à quien deve remitirſe dicha excepcion , por pedir ſu conocimiento mas alta indagacion , y padecer la reſerva de la pretendida penſion las dificultades que ſe encuentran en dicho pleyto , que hazen nulo , ò à lo menos , muy dudoſo el titulo en que dicho Doctor Malbech preſume afiançar ſu intencion , y le niegan el drecho para ſer legitimo contradictor , como es propio de ſemejantes excepciones , y corrientemente lo reſuelven aſsi los Autores Andreol. *controv.* 63. *num.* 17. Surd. *conſ.* 252. *num.* 10. Rota coram Celſ. *deciſ.* 143. *num.* 7. Burat. *deciſ.* 822. *num.* 4. *& ſequent.* Pacific. de Salvian. *Inſpect.* 2. *cap.* 2. *num.* 86. y con muchos mas que colecta Bonden. *collust.* 2. *num.* 58. *& ſequent.* Ramon *conſ.* 79. *num.* 34. *verſ. Ex his.* ibi : *Ex his univerſis liquido patet , partem alteram non modo , non habere titulum clarum , imò multum dubium, intrincatatum , litigioſſum , & ut verius loquar manifeſte nullum in validum , hac pœnitus inutilem ; hinc fit quod eum tantas adeo quæ graves difficultates , & exceptiones , titulus iſtæ patiatur , quæ longiſsimam requirunt indagationem , & ſunt in alia cauſa ſuper hoc mota , diſcutiende, atque examinande non poteſt extemplo pars adverſa de jure ſuo docere, quo caſu legitimus in hac materia contra hæredem contradictor dici nequit.*

22 Mayormente no pudiendoſe retardar la execucion de la Bula, en que tiene fundada ſu intencion el Doctor Paſqual , por contener aquella obligacion cameral , por cuya naturaleza deve tener prompta exaccion la congrua. Silveſter Zach *de obligat. cameral quæſt.* 15. *n.* 7. Barboſ. *in prax. exigend. penſ. part.* 2. *quæſt.* 16. *à num.* 8.

23 Y ſer cierto que pro nunc ſe deve conſiderar al Doct. Mal-

bech

belch sin accion efectiva para pedir su pretendida pension, pues es indisputable, que la clausula: *Dummodo*, en que està asignada la congrua, haze verdaderamente condicional la reserva de dicha pension, de calidad, que dicha clausula dà forma substancial à la gracia. Joan. Ventrigl. *Prax. tit. de pens. annotat.* 11. §. 1. *à num.* 61. Felin. *in cap. quod consultationem*, *num.* 12. *vers. Ultra de sent. & re judic.* Cacher. *decis. pedemont.* 165. *num.* 12. Loter. *de re benefic. lib.* 1. *quæst.* 38. *num.* 41. *& sequent.* Tondut. *de pens. Ecclesiast. cap.* 14. *num.* 1. Addentes ad Gregor. *decis.* 245. *num.* 13.

24 En cuya consequencia es precisso confessar, que para poder pedir la pension dicho Malbech, deve constar averse cumplido dicha condicion, y de otra forma no tiene el Doctor Pasqual obligacion de pagarla, aunque huviera consentido en la reserva; y assi lo contestan los Autores referidos en el numero antecedente, y otros muchos, con diferentes decisiones de la sagrada Rota, citados por dicho Vintriglia *ubi sup. dict. annotacion* 11. *num.* 69. *&* 70.

25 A lo que se ajustan las vulgares reglas de drecho, en que se enseña, que la substancia, y efeto de la disposicion condicional, se confiere al tiempo de cumplirse la condicion, y que lo concedido baxo alguna condicion, se entiende negado, no constando de su cumplimiento, *leg. quod pure in princ. ff. quando dies legat. cedat*, *leg. si legatum pure*, *ff. de condit. & de monstrat. leg. si legatum pure*, *ff. de adimend. legat.* Cancer. *variar. part.* 3. *cap.* 22. *à num.* 88. *ad* 106. Fontan. *decis.* 524. *num.* 10. *tom.* 2. *& decis.* 224. *num.* 5. *&* 6. *tom.* 1. Torre *de Majorat. part.* 1. *cap.* 41. §. 7. *num.* 60. *& part.* 2. *cap.* 10. *num.* 36. el Señor Valençuela, *tom.* 2. *cons.* 106. *num.* 25. *& cons.* 133. *num.* 4. Solorçan. *de Jur. Indiar. lib.* 2. *cap.* 11. *num.* 36. Rot. *part.* 13. *recent. decis.* 49. *num.* 6.

26 Y si sin constar del cumplimiento de dicha condicion pudiera el Doctor Malbech pedir con efeto su pretendida pension, fuera superflua, y ociosa la dicha condicion, y nada obrarìa, lo que no puede admitirse, por ser contra su naturaleza, *leg. si quis ita hæres*, *ff. de condit. instit. leg.* 1. §. *Sin autem sub conditione*, *Cod. de caducis tollend.* Peregrin. *de Fideicom. art.* 16. *num.* 116. *&* 117. Fusar. *de Substit. quæst.* 454. *num.* 1. Surd. *decis.* 202. *num.* 5. Rot. coram Duran. *decis.* 339. *num.* 59. *&* 66. Altograd. *tom.* 1. *cons.* 46. *num.* 31. el Señor Casanate *cons.* 4. *num.* 79. ibi: *Quorum opinionem fulcit natura conditionis, quæ sui natura censetur adiecta ad excludendum aliquem casum; nullus autem alius est casus præter casum contrarium, qui certius possit per conditionem videri exclusus, ne alioquin conditio nullam vim habeat, & superfluo videatur adiecta.*

27 Por manera, que si bien el Doctor Malbech pudiera defenderse de las antedichas legales disposiciones, estando en la quasi possession de cobrar su pretendida pension, no constando, como no consta de este extremo, que devia verificar ante todas cosas (lo que no ha hecho) se vè, que el caso de esta contingencia se deve governar por dichas reglas, y que el dicho Malbech no tiene accion que intentar à si al cobro de dicha pension, pues para poderla pedir era precisso precediera la probança de dicha quasi possession, porque sin esta circunstancia es constante no aver venido el caso de la

obli-

obligacion. Rot. *part.* I. *recent. decis.* 547. *per tot.* Garcia *de Benefic. part.* I. *cap.* 5. *num.* 464. Tondut. *de pens. cap.* 54. *num.* 13. Carden. de Luc. *de Benefic. disc.* 90. *num.* 47. *cum sequent.* Vintrigl. *dict. tom.* 2. *in praxi annotat.* II. *de pens. à num.* 67. Loter. *de re Benefic. lib.* I. *quæst.* 38. *à num.* 48. *cum sequent. & num.* 66. ibi: *Illa* (habla de la dicha clausula: *Dummodo*) *adeò suspendit, gratiam, ut antè illius justificationem pensio non dicatur debita, nec possit cogi titularis solvere, nisi per modum manutentionis, si pensionarius esset in quasi possessione exigende*, y es consequencia legitima, el que por via de excepcion, tampoco puede alegar el que el Doctor Pasqual tendria en su poder frutos de el Curato en que se abria pagado dicha congrua, pues por indirecto fuera pedir la pension, alegando drecho que no tiene.

Por todo lo qual, espera el Doctor Juan Bautista Pasqual, se despreciaràn las excepciones, que alega el Doctor Malbech contra la dicha demanda, en que pide àquel su congrua, ò alimentos, y que se le mandaràn dàr en la conformidad que lo tiene suplicado. Valencia, y Noviembre à 21. de 1724.